



Ein stiftungsrechtliches Ländermatch aus Stiftersicht



Univ.-Prof. Dr. Johannes Zollner

Institut für Unternehmensrecht und Internationales
Wirtschaftsrecht

Gründung

Formvorschriften/Vermögensaufbringung/1



- Österreich

- **Stiftungserklärung** (§§ 10, 39 PSG)

- Notariatsaktspflicht

- **Stiftungsvermögen** (§§ 4, 11 PSG)

- EUR 70.000,-

- Bar- oder Sachwidmungen

- Barwidmung → *nur* Cash in EUR

- Sachwidmung: zwingende Gründungsprüfung

- » jede Fremdwährung

Gründung

Formvorschriften/Vermögensaufbringung/2



- Liechtenstein

- **Stiftungserklärung** (Art 552 § 14 PGR)

- Schriftform
 - Unterschriftenbeglaubigung

- **Stiftungsvermögen** (Art 552 § 13 PGR)

- Bar- oder Sachwidmungen
 - CHF/USD/EUR 30.000,-



Gründung

Entstehung/1

- Österreich

- **konstitutive Wirkung der FB-Eintragung**

- (§§ 7, 12 PSG)

- Vorlage der Stiftungsurkunde

- in öffentlich beglaubigter Abschrift

- Aufnahme in die Urkundensammlung des FB

- » (!) öffentlich einsehbar (§§ 33 ff FBG)

- keine Vorlage der *Stiftungszusatzurkunde* (§ 10 Abs 2 PSG)



Gründung

Entstehung/2



- Liechtenstein/1

- **Grundsatz der hinterlegten Stiftung**

- (Art 552 § 20 PGR)/1

- (!) *keine* Hinterlegung der Stiftungsurkunde
 - bloße Hinterlegung der Gründungsanzeige
 - beim Grundbuch- und Öffentlichkeitsregisteramt
 - schriftliche Bestätigung der Richtigkeit durch hierzu befugte Personen (Art 552 § 20 Abs 1 PGR)
 - deklarativer Charakter der Hinterlegung

Gründung

Entstehung/3



- Liechtenstein/2

- **Grundsatz der hinterlegten Stiftung**

- (Art 552 § 20 PGR)/2

- Prüfbefugnis des Grundbuch- und Öffentlichkeitsregisteramts

- Richtigkeit der hinterlegten Gründungsanzeige

- » Einsicht in Stiftungsdokumente nur *soweit erforderlich*

- » Kopien/Abschriften nur bei *begründetem Verdacht der Unrichtigkeit*

Gründung

Entstehung/4



- Liechtenstein/3

- **Eingetragene Stiftung als Ausnahme**

- (Art 552 § 14 Abs 4 und § 19 PGR)

- zwingende Eintragung im Öffentlichkeitsregister
 - gemeinnützige Stiftungen
 - privatnützige Stiftungen, die ein nach kaufmännischer Art geführtes Gewerbe betreiben
 - konstitutive Wirkung der Eintragung
 - Beilage der schriftlichen Stiftungsurkunde (Statut)
 - Original *oder*
 - beglaubigte Abschrift
 - uU nachträgliche Eintragungspflicht (Art 552 § 19 Abs 5 PGR)



Österreich

Liechtenstein

0:1

kostengünstige und weitgehend „entformalisierte“ Gründung

Gründung

Stellvertretung/1



- Österreich

- **Stiftungerrichtung durch „Mittelsmänner“?**

- Zulässigkeit der direkten Stellvertretung
 - *keine* fiduziarische Stiftungerrichtung
 - Stifter iSd PSG = Treuhänder



Gründung

Stellvertretung/2



- Liechtenstein



- **Stiftungserrichtung durch „Mittelsmänner“**

- (Art 552 § 4 Abs 3 und § 14 Abs 2 und 3 PGR)

- Zulässigkeit der Errichtung durch indirekte Stellvertreter

- *fiduziarische* Stiftungserrichtung

- » Stifter = Geschäftsherr/Treugeber

- » Wirkung wie direkte Stellvertretung

- » Bekanntgabe des „wahren Stifters“ nur (!) gg Stiftungsrat

- umfassendes Treuhändergeheimnis (Art 21 TrHG)



Österreich

Liechtenstein

0:2

anonymisierte Gründung

Gründung

Stiftungstätigkeit/1



- Österreich/1

- **Unzulässigkeit gewerbsmäßiger Tätigkeit**

- (§ 1 Abs 2 Z 1 PSG)/1

- gewerbsmäßige Tätigkeit

- selbständige Tätigkeit

- Anbieten wirtschaftlich werthafter Leistungen am Markt

- auf Dauer angelegt

- organisierte Tätigkeit

- zumindest aber auf unternehmerhaltenden Erwerb gerichtet



Gründung

Stiftungstätigkeit/2



- Österreich/2

- **Unzulässigkeit gewerbsmäßiger Tätigkeit**

- (§ 1 Abs 2 Z 1 PSG)/2

- Zulässigkeit der mittelbarer Unternehmensträgerschaft
 - primär Verwaltung eigenen Vermögens
 - » „Nutzung, Verwaltung und Verwertung“ des Stiftungsvermögens zur Zweckerfüllung (§ 1 Abs 1 PSG)
- Ausnahme: Nebentätigkeitsprivileg

Gründung

Stiftungstätigkeit/3



- Liechtenstein/1

- **Ausübung eines nach kaufmännischer Art geführten Gewerbes** (Art 552 § 1 PGR)/1

- Zulässigkeit sog Unternehmensträgerstiftungen
 - unmittelbare → eigenständiges Betreiben eines Unternehmens
 - » mitgliederloses/rechtlich verselbständigt
Zweckvermögen vs Gläubigerschutz
 - mittelbare → Anteile an unternehmenstragenden Gesellschaften

Gründung

Stiftungstätigkeit/4



- Liechtenstein/2

- **Ausübung eines nach kaufmännischer Art geführten Gewerbes** (Art 552 § 1 PGR)/2

- Gewerbebegriff (Art 42 Abs 3 HRV)

- \triangleq Unternehmensbegriff des § 1 Abs 2 UGB

- » *nicht* bloße Vermögensverwaltung

- Voraussetzung für unmittelbare Unternehmensträgerstiftung

- *unmittelbar* zur Erreichung des gemeinnützigen Zwecks *oder*

- spezialgesetzliche Grundlage *oder*

- privatnützige Stiftungen → *sofern* es die ordnungsgemäße Anlage und Verwaltung des Stiftungsvermögens erfordert



Österreich

Liechtenstein

0:3

Offenheit gegenüber unternehmerischer Betätigung

Gestaltbarkeit der Stiftung

Allgemeines/1

- **Machtverhältnisse/Organisationsgefüge – Regelungssystematik/1**

- „**einflussschwacher**“ Stifter

- grds *keine* gesetzlich vorgesehenen Gestaltungs- oder Interventionsrechte

- aber Möglichkeit des stiftungsurkundlichen Vorbehalts

- » weitgehende Gestaltungsfreiheit

Stifter als bloßer Kapitalgeber (Ö/FL) ↔ Stifter als lenkender, organisationseingebundener Stiftungsnutznieser (FL)



Gestaltbarkeit der Stiftung

Allgemeines/2

- **Machtverhältnisse/Organisationsgefüge – Regelungssystematik/2**

- „schwache“ Begünstigte

- grds *keine* Abberufungs-/Veto- oder Mitwirkungsrechte
 - Ausnahmen: insb Mandatsverträge und stiftungsurkundlicher Vorbehalt von Gestaltungs- und Interventionsrechte;
- (!) „*beschränkbare*“ Informationsrechte

gänzlich einflusslose Begünstigte (FL) ↔ Begünstigte als bloß kontrollierende (Ö/FL) oder aber auch mitgestaltende sowie leitende Instanz (FL)



Gestaltbarkeit der Stiftung

Allgemeines/3

- **Machtverhältnisse/Organisationsgefuge – Regelungssystematik/3**
 - „starker“ Stiftungsrat

entmündigter Stiftungsrat (FL) ↔ lediglich dem Stifterwillen verpflichtete, weisungsfrei agierende Autorität (Ö/FL)



Gestaltbarkeit der Stiftung

Inkompatibilitäten/1



- Österreich

- **zahlreiche Inkompatibilitätsbestimmungen**

- **Vorstand - Begünstigter/„nahestehende“ Personen** (§ 15 Abs 2 – 3a PSG)
 - **Aufsichtsrat - Stiftungsvorstand** (§ 23 Abs 2 PSG)
 - Begünstigte ≠ Mehrheit der AR-Mitglieder
 - **Stiftungsprüfer – Begünstigter/Stiftungsorgan** (§ 20 Abs 3 PSG)

Gestaltbarkeit der Stiftung

Inkompatibilitäten/2



- Liechtenstein



- **fehlende Inkompatibilitätsbestimmungen**

- **Einfluss des Stifters auf die Geschäftsgebarung**

- zugleich Begünstigter und Stiftungsratsmitglied
 - » Zulässigkeit aufsichtsratsähnlicher Beiräte (Art 552 § 28 PGR)
 - Zustimmungs- und Weisungskompetenzen
 - Entsendung von Vertrauenspersonen in den Stiftungsrat
 - kein vollständiges Vermögensopfer (Art 552 § 38 PGR)
 - *kein* Unterlaufen zwingender gesetzlicher Anordnungen



Österreich

Liechtenstein

0:4

flexiblere Organzusammensetzung

Gestaltbarkeit der Stiftung

Änderungs- und Widerrufsrechte/1



- Liechtenstein u Österreich/1

- **Änderungs-/Widerrufsvorbehalt**

- (Art 552 § 30 PGR - §§ 33 Abs 2, 34 PSG)/1

- Einschränkung des Erstarrungsprinzips
 - zwingend in der Stiftungsurkunde vorzubehalten
(Art 552 § 16 PGR - §§ 9 Abs 2 Z 6 und Z 9, 10 Abs 2 PSG)
 - höchstpersönliches Recht
 - nicht übertragbar/vererblich (Art 552 § 30 PGR - § 3 Abs 3 PSG)
 - (!) *nicht* vertretungsfeindlich (Art 552 § 30 Abs 1 PGR)



Gestaltbarkeit der Stiftung

Änderungs- und Widerrufsrechte/2



- Liechtenstein u Österreich/2

- **Änderungs-/Widerrufsvorbehalt**

- (Art 552 § 30 PGR - §§ 33 Abs 2, 34 PSG)/2

- Besonderheit (FL): **treuhändige Ausübung von Stifterrechten** (Art 552 § 30 Abs 3 PGR) /1

- nur bei Treuhandgründung (Verweis auf Art 552 § 4 Abs 3 PGR)

- Ausübung

- a. Treuhänder *nur* gemeinsam mit Machtgeber

- Tod des Machtgebers → Untergang der Gestaltungsrechte

- b. Machtgeber *jedenfalls* alleine (Art 552 § 4 Abs 3 PGR)



Gestaltbarkeit der Stiftung

Änderungs- und Widerrufsrechte/3



- Liechtenstein u Österreich/3



- **Änderungs-/Widerrufsvorbehalt**

- (Art 552 § 30 PGR - §§ 33 Abs 2, 34 PSG)/3

- Besonderheit (FL): **treuhändige Ausübung von Stifterrechten** (Art 552 § 30 Abs 3 PGR) /2

- juristische Person als Treuhänder

- a. Machtgeber = juristische Person → kein Änderungs-/Widerrufsvorbehalt (Art 552 § 30 Abs 2 PGR)
 - b. Machtgeber = natürliche Person → Bestehen des Änderungs-/Widerrufsrechtes



Österreich

Liechtenstein

0:5

Wahrung der Stifterrechte auch bei anonymisierter
Stiftungserrichtung

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/1



- Österreich

- **Auskunfts-/Einsichtsrechte** der Begünstigten

- (§ 30 PSG)

- zwingendes Kontrollinstrument
 - keinerlei Einschränkungen zulässig
 - Inhalt
 - Umfang

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/2



- Liechtenstein/1

- **Kontrolle durch Begünstigte –**

- interne Governance (Art 552 § 9 PGR)/1**

- **Informations- und Auskunftsrechte**

- Begünstigungs- und Anwartschaftsberechtigte sowie aktuell Ermessensbegünstigte
 - Inhalt: Einsichtnahme, Auskunftserteilung, Berichterstattung, Rechnungslegung
 - Beschränkung:
 - nur *soweit* es sein Recht betrifft
 - Missbrauchsschranke
 - Geheimhaltungsinteressen



Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/3



- Liechtenstein/2

- **Kontrolle durch Begünstigte – interne Governance** (Art 552 § 9 PGR)/2



- **Ausnahmen - „Gestaltbarkeit“**

- **Widerrufsrecht** des Stifters + Letztbegünstigteneigenschaft → Informationsrechte *nur* Stifter (Art 552 § 8 Abs 3 und § 10 PGR)
 - **Kontrollorgan** → Reduktion der Begünstigtenrechte auf Kernbereich (Art 552 § 11 PGR)
 - » Auskünfte über Zweck, Organisation und die eigenen Rechte
 - » Einsicht nur zum Zwecke der Richtigkeitsüberprüfung
 - **Aufsicht** der Stiftungsaufsichtsbehörde (**externe Governance**) → keine Kontrollrechte der Begünstigten (Art 552 § 12 PGR)



Österreich

Liechtenstein

0:6

Foundation Governance
hohe Variabilität der Begünstigtenkontrollrechte

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/4



- Österreich

- **Schaffung von Weisungsbefugnissen?**

- **zugunsten eines Organs (§ 14 Abs 2 PSG)/des Stifters**

- gesetzlich zwingende Aufgabenverteilung

- » Vorstand als bloßes Vollzugsorgan

- Stifter als eine dem Begünstigten nahestehende Person

- **zugunsten eines Begünstigten/einer diesem**

- „nahestehenden Person“**

- Unterlaufen von Inkompatibilitäten

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/5



- Liechtenstein

- **Zustimmungs-, Veto- und Weisungsrechte**

- **Schaffung weisungsbefugter Organe (Art 552 § 28 PGR)**

- umfassende Weisungsbefugnis

- Mandatsverträge

- » faktische Organschaft

- fremdbestimmter Stiftungsrat - Haftung

- „Organisationsmangel“

- fehlender Hinweis in der Stiftungsurkunde

- **Begünstigte mit Weisungsrechten**

- **Weisungsrechte des Stifters**





Österreich

Liechtenstein

0:7

Zulässigkeit weitreichender Weisungsbefugnisse
fehlende „Unvereinbarkeitsschranke“

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/6



- Österreich

- **Abberufung von Stiftungsorganen**

- **statutarische Abberufungskompetenz**

- durch Person/Stifter oder Stiftungsorgan (zB Beirat als „weiteres Organ“)
 - Beschränkung auf wichtige Gründe
 - (!) Inkompatibilitäten

- **Begünstigtenbeirat**

- Abberufungskompetenz *nur* aus wichtigen Gründen
 - uU Verbot der Stimmrechtsmehrheit für Begünstigte (§ 14 Abs 4 PSG)
 - besondere Beschlussmehrheiten (§ 14 Abs 3 PSG)
 - schrankenloses Abberufungsrecht → unzulässige Organabhängigkeit

- **jedenfalls gerichtliche Abberufungskompetenz** aus wichtigem Grund

Gestaltbarkeit der Stiftung

Kontrollrechte/Foundation Governance/7



- Liechtenstein

- **Abberufung von Stiftungsratsmitgliedern**



- **durch** statutarisch vorgesehenes **Organ** (Art 552 § 16 Abs 1 Z 7 und Abs 2 Z 3 PGR)
 - voraussetzungslos möglich
 - » *keine* Bindung an das Vorliegen wichtiger Gründe
 - **durch** das **Stiftungsaufsichtsgericht** (*subsidiäre Notkompetenz*)
 - » zwingend
 - » Bindung an wichtige Gründe (*ultima ratio*)
 - » Antragslegitimation
 - Stiftungsaufsichtbehörde (Art 552 § 29 Abs 3 PGR)
 - Stiftungsbeteiligte (Art 552 § 29 Abs 4 PGR)



Österreich

Liechtenstein

0:8

„schrankenlose“ Organkompetenz hinsichtlich der
Stiftungsratsabberufung

Erhalt des Stiftungsvermögens

Asset Protection



- Österreich
 - *kein* statuarischer **Pfändbarkeitsausschluss**
- Liechtenstein
 - **Konkurs- und Vollstreckungsprivileg** (Art 552 § 36 PGR)
 - bei Familienstiftungen
 - gemischte Stiftungen: *nur* bzgl „Familienstiftungsgenuss“
 - statutarische Verankerung
 - iZ restriktive Auslegung
 - Rechtsmissbrauchsverbot
 - keine Pfändung/Verwertung von Begünstigungs-/Anwartschaftsberechtigung





Österreich

Liechtenstein

0:9

„gläubigerresistente“ Vermögensabschottung als Option für Familienstiftungen

Gegenüberstellung/1



Österreich	Liechtenstein
Gründung	
<p>Form Notariatsaktspflicht</p> <p>Entstehung konstitutive Wirkung der Eintragung</p> <p>Publizität/Transparenz</p> <ul style="list-style-type: none">– zwingende Eintragung im FB– Zwingende Vorlage der Stiftungsurkunde– Begünstigtenmitteilung gg FA– keine indirekte Stellvertretung <p>Tätigkeit grds Verbot gewerbsmäßiger Tätigkeit</p>	<p>Form Schriftlichkeit, Unterschriftenbeglaubigung</p> <p>Entstehung</p> <ul style="list-style-type: none">– Grundsatz der hinterlegten Stiftung– Eintragungspflicht als Ausnahme <p>Anonymität/Intransparenz</p> <ul style="list-style-type: none">– idR bloße Hinterlegung der Gründungsanzeige– idR keine Vorlage der Stiftungsdokumente– fiduziarische Stiftungserrichtung <p>Tätigkeit Zulässigkeit von Unternehmensträgerstiftungen</p>

Gegenüberstellung/2



Österreich	Liechtenstein
Einfluss-/Kontrollmöglichkeiten	
<ul style="list-style-type: none"> – zahlreiche Inkompatibilitätsbestimmungen → Vorstand/AR/Stiftungsprüfer – keine fiduziarische Gestaltungsrechtsausübung – zwingende Begünstigtenkontrollrechte – Schaffung weisungsbefugter Organen (in Grenzen) → aufsichtsratsähnlicher Beirat – Organabberufung jedenfalls nur aus sachlichen Gründen 	<ul style="list-style-type: none"> – keine Inkompatibilitätsbestimmungen → insb freie Stiftungsratsbesetzung – fiduziarische Gestaltungsrechtsausübung – „beschränkbare“ Begünstigtenkontrollrechte – Schaffung (umfangreich) weisungsbefugter Organen → faktische Organschaft – voraussetzungslose Organabberufung (Statut)
Asset Protection	
<ul style="list-style-type: none"> – kein Pfändbarkeitsausschluss 	<ul style="list-style-type: none"> – Konkurs- und Vollstreckungsprivileg